

Doctor en Derecho  
Profesor de Derecho Penal  
Universidad de Sevilla

# LA TUTELA DEL AGUA A TRAVÉS DEL DERECHO PENAL

Prólogo de  
Prof. Dr. Miguel POLAINO NAVARRETE  
Catedrático de Derecho Penal en la Universidad Hispalense



2000

---

JOSE MARIA BOSCH EDITOR — BARCELONA

# INDICE

|                       |    |
|-----------------------|----|
| ABREVIATURAS .....    | 9  |
| PRÓLOGO .....         | 17 |
| NOTA PRELIMINAR ..... | 25 |

## PRIMERA PARTE

### FUNDAMENTOS DEL DERECHO PENAL HIDROLÓGICO

#### Capítulo I

#### EL PROBLEMA DEL AGUA, PRESUPUESTO FÁCTICO DE LA INTERVENCIÓN PENAL

|   |    |
|---|----|
| I. Introducción .....   | 29 |
| II. La cantidad de agua: mito y realidad .....                                  | 34 |
| 1. Limitación cuantitativa .....  | 34 |
| 2. Hipotética abundancia .....  | 34 |
| 3. Irregularidades: la llave de la escasez .....                                | 35 |
| 4. Desigualdades .....  | 36 |
| 5. Demanda y consumo .....  | 36 |
| 6. Recapitulación .....   | 37 |
| III. La calidad de las aguas .....  | 38 |
| 1. La contaminación de las aguas: cuestión histórica y problema acuciante ..... | 38 |
| 2. Contaminación hidrológica, salud pública y medio ambiente ....               | 41 |
| 3. Relatividad y conceptualización legal .....                                  | 42 |
| 4. Políticas paliativas .....   | 43 |
| IV. Problema hídrico y conciencia social .....                                  | 45 |
| 1. El desarrollo sostenible: ¿una quimera hoy en día? .....                     | 45 |
| 2. La toma de conciencia por parte de la sociedad .....                         | 45 |
| 3. La formación hidrológica .....   | 47 |

|   |    |
|---|----|
| V. La situación hidrológica española .....  | 48 |
| 1. Teórica suficiencia hidráulica .....   | 48 |
| 2. Irregularidades espaciales y temporales: la práctica insuficiencia del recurso en nuestro país ..... | 48 |
| 3. Alto consumo y escaso reciclaje .....  | 51 |
| 4. Líneas de actuación propuestas .....   | 52 |

## Capítulo II

### EL DERECHO HÍDRICO, CONTEXTO DE REMISIÓN NORMATIVA DEL ORDENAMIENTO PENAL

|   |    |
|---|----|
| I. El Derecho de aguas: concepto .....                | 53 |
| 1. Planteamiento .....                                | 53 |
| 2. Formulación inicial .....                          | 55 |
| 3. Concepto de aguas continentales o terrestres ..... | 56 |
| 4. Formulación final .....                            | 57 |
| II. Caracteres generales del Derecho hidráulico ..... | 57 |
| 1. Integración en el Derecho ambiental .....          | 57 |
| 2. Materialidad .....                                 | 61 |
| 3. Heterogeneidad formal .....                        | 62 |
| 4. Dispersidad .....                                  | 63 |
| 5. Prolijidad .....                                   | 63 |
| 6. Determinación circunstancial .....                 | 64 |
| 7. Estructura piramidal .....                         | 64 |
| 8. Carácter tecnológico .....                         | 65 |
| 9. Recapitulación .....                               | 66 |
| III. Los fines del Derecho de aguas .....             | 68 |
| 1. Planteamiento .....                                | 68 |
| 2. Tutela de las aguas continentales .....            | 69 |
| 3. Planificación hidrológica .....                    | 69 |
| A) Concepto .....                                     | 69 |
| B) Objetivos .....                                    | 72 |
| C) Principios .....                                   | 73 |
| D) Instrumentos .....                                 | 75 |

## Capítulo III

### EL DERECHO DE AGUAS EN EL ORDENAMIENTO ESPAÑOL Y EN EL ÁMBITO COMPARADO

|   |    |
|---|----|
| I. Evolución histórica del Derecho de aguas español ..... | 77 |
| 1. Antecedentes .....                                     | 77 |
| 2. Ley de aguas de 3 de agosto de 1866 .....              | 80 |
| 3. Ley de aguas de 13 de junio de 1879 .....              | 80 |

|   |     |
|---|-----|
| 4. Ley de aguas de 2 de agosto de 1985 .....          | 83  |
| II. Fuentes del Ordenamiento hidráulico español ..... | 85  |
| 1. Derecho internacional .....                        | 86  |
| 2. Derecho comunitario europeo .....                  | 87  |
| 3. Derecho estatal .....                              | 89  |
| 4. Derecho autonómico .....                           | 90  |
| 5. Derecho local .....                                | 90  |
| III. Los principios rectores .....                    | 92  |
| 1. Principio demanial .....                           | 92  |
| 2. Principio preventivo .....                         | 96  |
| 3. Principio contaminador-pagador .....               | 99  |
| IV. Perspectiva comparada de Derecho hídrico .....    | 101 |
| V. El Derecho de aguas en Alemania .....              | 102 |
| VI. Derecho de aguas italiano .....                   | 106 |
| VII. El Ordenamiento hidráulico francés .....         | 107 |

#### Capítulo IV

### BASES SISTEMÁTICAS DEL DERECHO PENAL HIDROLÓGICO

|  |     |
|--|-----|
| I. Concepto de Derecho penal de las aguas .....                  | 109 |
| II. Caracteres generales del Derecho penal hidráulico .....      | 111 |
| 1. Integración en el Derecho penal ambiental .....               | 111 |
| 2. Homogeneidad formal .....                                     | 117 |
| 3. Materialidad .....  | 118 |
| 4. Bidimensionalidad .....                                       | 118 |
| 5. Dispersidad .....   | 120 |
| 6. Limitación cuantitativa .....                                 | 123 |
| 7. Determinación circunstancial .....                            | 124 |
| 8. Remisión normativa .....                                      | 125 |
| 9. Recapitulación .....  | 128 |
| III. Los principios rectores del Derecho penal hidrológico ..... | 130 |
| 1. Planteamiento .....   | 130 |
| 2. Principio preventivo .....                                    | 131 |
| 3. Principio de intervención mínima .....                        | 135 |
| 4. Principio <i>ne bis in idem</i> .....                         | 138 |

#### Capítulo V

### PERSPECTIVAS JURÍDICO-PENALES Y POLÍTICO-CRIMINALES DEL ORDENAMIENTO HIDROLÓGICO ESPAÑOL

|   |     |
|---|-----|
| I. Consideraciones preliminares .....                   | 143 |
| II. Legislación penal común. Análisis comparativo ..... | 144 |
| 1. Código penal, texto refundido de 1973 .....          | 144 |

|   |     |
|---|-----|
| A) Parte general .....  | 144 |
| B) Parte especial .....   | 146 |
| a) Delitos .....  | 146 |
| b) Faltas .....   | 151 |
| 2. Código penal de 1995 .....   | 152 |
| A) Parte general .....  | 152 |
| B) Parte especial .....   | 157 |
| a) Delitos .....  | 157 |
| b) Faltas .....   | 164 |
| III. Legislación penal especial .....   | 164 |
| 1. Ley de 20 de febrero de 1942, por la que se regula el fomento y conservación de la pesca fluvial (preceptos penales sustantivos expresamente derogados por la Disposición derogatoria, ap. 1, sub. e), del Código penal de 1995) .....               | 164 |
| 2. Ley de 31 de diciembre de 1946, sobre represión de la pesca con explosivos o sustancias venenosas y corrosivas (preceptos penales sustantivos expresamente derogados por la Disposición derogatoria, ap. 1, sub. e), del Código penal de 1995) ..... | 165 |
| 3. Ley de 29 de abril de 1964, sobre energía nuclear (arts. 84 a 90 expresamente derogados por la Disposición derogatoria, ap. 1, sub. f), del Código penal de 1995 .....   | 165 |
| IV. Criterios para la sistematización del Derecho penal de las aguas español .....  | 166 |
| 1. Planteamiento .....  | 166 |
| 2. Criterio sistemático-teleológico .....   | 168 |
| 3. Criterio sistemático-selectivo .....   | 168 |
| 4. Criterio sistemático-legal .....   | 169 |
| V. Cuestiones técnicas y de Política criminal .....   | 170 |
| 1. Código penal, texto refundido de 1973 .....  | 170 |
| A) Tutela ambiental y tutela patrimonial del recurso .....  | 170 |
| B) Tutela patrimonial frente al desvío del curso de aguas. Concurso con la normativa administrativa sancionadora: Ley de aguas y Reglamento del dominio público hidráulico .....  | 170 |
| a) El desvío del curso de las aguas en cuanto delito y en cuanto falta en el Código penal, texto refundido de 1973 .....  | 170 |
| b) El desvío del curso de las aguas en cuanto infracción administrativa a tenor de la Ley de aguas y del Reglamento del dominio público hidráulico .....  | 172 |
| c) Exposición comparativa .....   | 173 |
| d) Perspectiva político-criminal .....  | 173 |

|   |     |
|---|-----|
| e) Resolución <i>contra-legem</i> , en la práctica administrativa, del concurso normativo planteado entre las regulaciones penal y administrativa sancionadora. Artículos 112 de la Ley de aguas y 341 del Reglamento del dominio público hidráulico. Inconstitucionalidad de la actuación de los órganos administrativos ..... | 175 |
| C) Tutela patrimonial frente a defraudaciones hídricas. Concurso con la normativa administrativa sancionadora: Ley de aguas y Reglamento del dominio público hidráulico .....   | 176 |
| D) Tutela ecológica. Cuestiones concursales entre los estatutos penal y administrativo sancionador .....  | 178 |
| a) El delito ecológico sobre las aguas continentales en el Código penal, texto refundido de 1973 .....  | 178 |
| b) La contaminación de las aguas en cuanto infracción administrativa a tenor de la Ley de aguas y del Reglamento del dominio público hidráulico .....   | 179 |
| c) Cuestiones concursales .....   | 180 |
| d) Análisis jurisprudencial .....   | 181 |
| 2. Código penal de 1995 .....   | 190 |
| A) Tutela ambiental y tutela patrimonial del recurso. La expansión del delito ecológico sobre las aguas terrestres .....  | 190 |
| B) Tutela patrimonial frente al desvío del curso de las aguas: Relaciones con el nuevo delito ecológico sobre las aguas continentales y con la normativa administrativa sancionadora. ....  | 191 |
| a) El desvío del curso de las aguas en cuanto delito en el Código penal de 1995 .....   | 191 |
| b) Perspectiva político-criminal .....  | 192 |
| C) Tutela patrimonial frente a defraudaciones hídricas. Inconstitucionalidad punitiva. Relaciones con el nuevo delito ecológico sobre las aguas terrestres y con la normativa administrativa sancionadora .....   | 193 |
| D) Tutela ecológica .....   | 195 |
| VI. Concreción al análisis de la perspectiva ecológico-criminal .....   | 196 |

**PARTE SEGUNDA**

**ESTUDIO PARTICULAR DE LOS DELITOS HIDROLÓGICOS**

**Capítulo VI**

**TUTELA PENAL DEL AGUA EN RELACIÓN CON EL ENTORNO EN ALEMANIA E ITALIA**

|                                    |     |
|------------------------------------|-----|
| I. Consideraciones generales ..... | 201 |
| II. Alemania .....                 | 204 |

|   |     |
|---|-----|
| 1. Introducción .....   | 204 |
| 2. Figuras legales .....  | 206 |
| A) Contaminación hidrológica (parág. 324 StGB) .....  | 206 |
| B) Contaminación del suelo (parág. 324a StGB): previsión expresa del perjuicio hidrológico .....                                    | 207 |
| C) Contaminación atmosférica (parág. 325 StGB): previsión expresa del perjuicio hidrológico .....                                   | 207 |
| D) Contaminación acústica, vibraciones y radiaciones no ionizantes (parág. 325a StGB) .....   | 208 |
| E) Eliminaciones de desechos peligrosas para el medio ambiente (parág. 326 StGB): previsión expresa del perjuicio hidrológico ..... | 208 |
| F) Explotación no autorizada de instalaciones (parág. 327 StGB): expresa referencia al ámbito hídrico .....                         | 209 |
| G) Manipulación no autorizada de sustancias radiactivas y otras sustancias y mercancías peligrosas (parág. 328 StGB) .....          | 210 |
| H) Puesta en peligro de espacios necesitados de protección (parág. 329 StGB): previsión expresa del perjuicio hídrico .....         | 211 |
| I) Supuestos de especial gravedad (parág. 330 StGB): expresa previsión del perjuicio hidrológico .....                              | 212 |
| J) Grave puesta en peligro por la liberación de sustancias tóxicas (parág. 330a StGB) .....   | 213 |
| K) Arrepentimiento activo (parág. 330b StGB) .....  | 213 |
| L) Comiso de objetos (parág. 330c StGB) .....   | 214 |
| M) Conceptos legales (parág. 330d StGB): referencia a las aguas. ....   | 214 |
| III. Italia .....   | 215 |
| 1. Introducción .....   | 215 |
| 2. Sistema de responsabilidades .....   | 216 |
| 3. Carácter disperso e inconexo de la legislación penal ambiental .....   | 217 |
| 4. Código penal: tipos delictivos en relación a las aguas y a otros elementos ambientales .....                                     | 217 |
| A) Causación de inundación, desprendimiento de terreno o avalancha (art. 426) .....   | 217 |
| B) Daños seguidos de inundación, desprendimiento de terreno o avalancha (art. 427) .....  | 218 |
| C) Fabricación o posesión de materias explosivas, asfixiantes, cegadoras, tóxicas o inflamables (art. 435) .....                    | 218 |
| D) Provocación de epidemia (art. 438) .....   | 218 |
| E) Envenenamiento de aguas y sustancias destinadas a la alimentación (art. 439) .....   | 218 |
| F) Adulteración de aguas y sustancias destinadas a la alimentación (art. 440) .....   | 219 |
| G) Adulteración de otras sustancias (art. 441) .....  | 219 |

|  |     |
|--|-----|
| H) Comercio de sustancias destinadas a la alimentación adulteradas o manipuladas (art. 442) .....                          | 219 |
| I) Comercio de sustancias nocivas destinadas a la alimentación (art. 444) .....  | 220 |
| J) Comiso obligatorio (art. 446) .....   | 220 |
| K) Pena accesoria (art. 448) .....   | 220 |
| L) Delito culposo de daños (art. 449) .....  | 221 |
| M) Delito culposo de peligro (art. 450) .....  | 221 |
| N) Delito culposo contra la salud pública (art. 452) .....   | 221 |
| Ñ) Desviación de del curso de aguas y modificación del estado de lugares (art. 632) .....                                  | 222 |
| O) Muerte o lesiones a animales ajenos .....   | 222 |
| P) Desfiguración o ensuciado de cosa ajena .....   | 223 |
| Q) Supuestos de exclusión de la perseguibilidad previa que-<br>rella (art. 639 bis) .....                                  | 223 |
| R) Daños (art. 635) .....  | 223 |
| S) Contravención de emisiones peligrosas (art. 674) .....  | 224 |
| T) Contravención de colocación peligrosa de objetos (art. 675). .....  | 224 |
| U) Contravención de fabricación o tráfico ilícito de mate-<br>riales explosivos (art. 678) .....                           | 225 |
| V) Contravención de omisión de denuncia en relación con<br>materiales explosivos (art.679) .....                           | 225 |
| W) Cláusula agravatoria (art. 680) .....   | 225 |
| X) Contravención de daños al patrimonio arqueológico, his-<br>tórico o artístico nacional (art. 733) .....                 | 226 |
| Y) Contravención de destrucción o desfiguración de belle-<br>zas naturales (art. 734) .....                                | 226 |
| 5. La Ley Merli, sobre protección de los recursos hidráulicos<br>frente a la contaminación .....                           | 226 |
| A) Consideraciones generales .....   | 226 |
| B) Vertidos sobre las aguas no autorizados (art. 21) .....   | 227 |
| C) Vertidos sobre aguas contraviniendo lo establecido en la<br>autorización (art. 22) .....                                | 227 |
| D) Vertidos sobre las aguas con anterioridad a la concesión<br>de la autorización (art. 23) .....                          | 228 |
| E) Incumplimiento de deberes de información, vigilancia y<br>control (art. 23 bis) .....                                   | 228 |
| F) Suspensión condicional de la condena (art. 24) .....  | 228 |
| G) Supuesto particular de vertidos en aguas marítimas (art. 24 bis). .....   | 228 |
| 6. El Derecho penal de las aguas en el Decreto del Presidente<br>de la República 691/1982, de 23 de agosto .....           | 229 |
| 7. El Decreto del Presidente de la República 915/1982, de 10<br>de septiembre: referencia a los delitos hidrológicos ..... | 229 |
| 8. Tratamiento de los delitos hidrológicos en la Ley Galasso ...   | 230 |

Capítulo VII

LA PROTECCIÓN PENAL DEL AGUA Y DEL  
MEDIO AMBIENTE EN OTROS PAÍSES.  
LA POLÍTICA CRIMINAL HÍDRICA EN EL  
DERECHO COMPARADO

|  |     |
|--|-----|
| I. Argelia .....   | 231 |
| 1. El Código ambiental de 1983: directrices generales .....  | 231 |
| 2. Reformas institucionales .....  | 231 |
| 3. Dispersidad normativa .....   | 232 |
| 4. El Derecho penal tutelador de los recursos hidrológicos y<br>de los demás bienes y valores ambientales: cuestiones ge-<br>nerales .....       | 232 |
| II. Argentina .....  | 233 |
| 1. Previsiones constitucionales en la materia .....  | 233 |
| 2. Legislación penal común hidrológica y relativa a la protec-<br>ción de otros elementos ambientales .....                                      | 234 |
| 3. Legislación penal especial .....  | 235 |
| 4. Legislación provincial y municipal .....  | 235 |
| III. Australia .....   | 236 |
| 1. Introducción .....  | 236 |
| 2. Estatutos sectoriales .....   | 236 |
| 3. Sistema penal tutelador de las aguas y de otros bienes na-<br>turales: estadísticas, articulación y tendencias político-crimi-<br>nales ..... | 237 |
| IV. Brasil .....   | 238 |
| 1. Introducción .....  | 238 |
| 2. Marco constitucional .....  | 239 |
| 3. Regulación penal .....  | 240 |
| V. Colombia .....  | 243 |
| 1. Disposiciones constitucionales tuteladoras de los recursos<br>naturales .....   | 243 |
| 2. Disposiciones penales hidrológicas y ambientales en el Có-<br>digo penal colombiano .....   | 244 |
| VI. Cuba .....   | 245 |
| 1. Previsiones constitucionales .....  | 245 |
| 2. La Ley de protección del medio ambiente y del uso racio-<br>nal de los recursos naturales .....   | 245 |
| 3. Derecho penal .....   | 245 |
| VII. Antigua Checoslovaquia .....  | 246 |
| 1. Introducción .....  | 246 |

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| 2.     | Delitos contra el medio ambiente en el Código penal checoslovaco .....  | 246 |
| 3.     | Aplicación de los tipos: datos estadísticos .....                       | 247 |
| VIII.  | Chile .....   | 248 |
| 1.     | Directrices constitucionales .....                                      | 248 |
| 2.     | Código penal .....  | 248 |
| 3.     | La Ley sobre bases generales del medio ambiente de 1994 ..              | 250 |
| IX.    | China .....   | 251 |
| X.     | Estados Unidos de Norteamérica .....                                    | 251 |
| 1.     | La Constitución Federal .....   | 251 |
| 2.     | La Constitución de Nueva York .....                                     | 252 |
| 3.     | La Ley sobre política nacional del ambiente de 1969 .....               | 252 |
| 4.     | Tutela penal del entorno .....  | 252 |
| 5.     | Protección penal de las aguas .....                                     | 253 |
| XI.    | Grecia .....  | 254 |
| XII.   | India .....   | 255 |
| 1.     | Introducción .....  | 255 |
| 2.     | Incremento de los mecanismos de protección hídrica y del entorno .....  | 256 |
| 3.     | Coordenadas constitucionales .....                                      | 256 |
| 4.     | Marco legal .....   | 257 |
| 5.     | Tutela de los recursos hidrológicos .....                               | 257 |
| 6.     | Referencia a la protección frente a otras formas de contaminación ..... | 258 |
| XIII.  | Inglaterra .....  | 259 |
| XIV.   | Japón .....   | 259 |
| XV.    | Méjico .....  | 260 |
| 1.     | La Ley de protección ambiental de 1981 .....                            | 260 |
| 2.     | Código penal de Veracruz de 1980 .....                                  | 260 |
| XVI.   | Nigeria .....   | 261 |
| 1.     | Introducción .....  | 261 |
| 2.     | Política ambiental .....  | 261 |
| 3.     | Régimen jurídico para la tutela del medio ambiente .....                | 262 |
| 4.     | Problemas coyunturales de cara a la protección penal del entorno .....  | 263 |
| XVII.  | Panamá .....  | 263 |
| XVIII. | Paraguay .....  | 263 |
| XIX.   | Perú .....  | 264 |
| 1.     | Directrices constitucionales .....                                      | 264 |
| 2.     | Código penal .....  | 265 |
| XX.    | Polonia .....   | 265 |
| 1.     | Introducción .....  | 265 |
| 2.     | Sistema de responsabilidades .....                                      | 266 |
| 3.     | Dispersidad de la legislación penal ambiental .....                     | 267 |

|  |     |
|--|-----|
| 4. Estadísticas .....  | 267 |
| 5. Figuras legales de cara a la protección penal del agua y de otros recursos naturales .....      | 267 |
| XXI. Portugal .....  | 269 |
| 1. El medio ambiente en la Constitución portuguesa de 1976 ...                                     | 269 |
| 2. Código penal portugués: protección de las aguas y de otros elementos naturales .....            | 270 |
| XXII. Túnez .....  | 270 |
| 1. Introducción .....  | 270 |
| 2. Estrategia normativa .....  | 270 |
| 3. Ordenamiento penal tutelador de los recursos hidráulicos y de otros elementos ambientales ..... | 272 |
| 4. Particularidades procesales. La transacción .....   | 272 |
| XXIII. Turquía .....   | 273 |
| XXIV. Venezuela .....  | 273 |
| 1. La Constitución .....   | 273 |
| 2. La Ley penal del ambiente de 1992 .....   | 274 |
| XXV. Antigua Yugoslavia .....  | 275 |
| 1. Introducción .....  | 275 |
| 2. Sistema sancionador .....   | 275 |
| 3. Tutela penal del medio. Delincuencia hidrológica .....  | 276 |
| 4. Datos estadísticos .....  | 276 |
| 5. Reflexiones ante la barbarie y el fracaso .....   | 277 |
| XXVI. Otros países .....   | 277 |
| 1. Corea .....   | 277 |
| 2. Costa Rica .....  | 278 |
| 3. Otros .....   | 278 |
| XXVII. Conclusiones de Política criminal comparada .....   | 278 |
| 1. Planteamiento .....   | 278 |
| 2. Carácter subsidiario de la intervención penal .....   | 279 |
| 3. Principales líneas de actuación .....   | 280 |
| 4. Planificación .....   | 281 |
| 5. Principio preventivo .....  | 282 |
| 6. Sistema sancionador y reparador .....   | 283 |
| 7. Responsabilidad de las personas jurídicas .....   | 283 |
| 8. Coordinación .....  | 284 |
| 9. Dotación de medios .....  | 284 |
| 10. Reformas procesales .....  | 285 |

**Capítulo VIII**

**GÉNESIS DE LA CONFIGURACIÓN DEL TIPO DE DELITO  
ECOLÓGICO SOBRE LAS AGUAS TERRESTRES**

|   |     |
|---|-----|
| I. Regulación Legal. Aproximación comparativa: el art. 347 <i>bis</i> CP/73 y los arts. 325 y siguientes, y 338 y siguientes, CP/95 ..... | 287 |
| 1. Art. 347 <i>bis</i> CP/73 .....  | 287 |
| 2. Arts. 325 y siguientes, y 338 y siguientes, CP/95 .....  | 288 |
| II. Evolución histórica: planteamiento .....  | 290 |
| III. La expectativa constitucional .....  | 291 |
| IV. El proyecto de Código penal de 1980 .....   | 296 |
| V. La reforma urgente y parcial de 1983 .....   | 298 |
| 1. Introducción .....   | 298 |
| 2. Proceso legislativo .....  | 299 |
| A) Proyecto .....   | 299 |
| B) Comisión de Justicia e Interior del Congreso de los diputados .....  | 300 |
| C) Pleno del Senado .....   | 303 |
| D) Pleno del Congreso de los Diputados .....  | 307 |
| VI. La propuesta de Anteproyecto del nuevo Código penal .....   | 307 |
| VII. La actualización de 1989 .....   | 310 |
| VIII. El Proyecto de 1992 .....   | 310 |
| IX. El nuevo Código penal de 1995: evolución legislativa .....  | 313 |
| 1. Proyecto de Código penal de 1994 .....   | 313 |
| 2. Enmiendas presentadas en el Congreso de los Diputados .....  | 315 |
| 3. Informe de la Ponencia .....   | 323 |
| 4. Dictamen de la comisión de Justicia e Interior del Congreso de los Diputados .....   | 326 |
| 5. Proyecto aprobado por el Pleno del Congreso de los Diputados .....   | 330 |
| 6. Enmiendas presentadas en el Senado .....   | 333 |
| 7. Informe de la Ponencia .....   | 338 |
| 8. Dictamen de la Comisión de Justicia del Senado .....   | 341 |

**Capítulo IX**

**LAS AGUAS CONTINENTALES, COMO BIEN JURIDICO PROTEGIDO EN SU VALOR AMBIENTAL POR EL TIPO DE DELITO  
ECOLÓGICO**

|  |     |
|--|-----|
| I. Consideraciones generales .....   | 347 |
| II. Los valores del medio ambiente como bien jurídico protegido en el delito ecológico ..... | 349 |
| 1. Puntualizaciones iniciales .....  | 349 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| A)   | Planteamiento .....   | 349 |
| B)   | Perspectiva gramatical .....  | 352 |
| a)   | Medio .....   | 352 |
| b)   | Ambiente .....  | 352 |
| c)   | Medio ambiente .....  | 353 |
| d)   | Entorno .....   | 353 |
| e)   | Naturaleza .....  | 353 |
| C)   | Ecología y medio ambiente .....   | 353 |
| a)   | La Ecología .....   | 353 |
| b)   | Puntualización .....  | 357 |
| c)   | El medio ambiente desde la Ecología .....   | 358 |
| D)   | Contexto jurídico-penal ambiental: clasificación tripartita ...   | 359 |
| 2.   | Delimitaciones conceptuales amplias .....   | 360 |
| A)   | Consideraciones generales .....   | 360 |
| B)   | Definiciones legales, institucionales, jurisprudenciales y doctrinales .....  | 360 |
| C)   | Valoración personal .....   | 367 |
| 3.   | Delimitaciones conceptuales restringidas .....  | 368 |
| A)   | Consideraciones generales .....   | 368 |
| B)   | Valoración personal: una interpretación teleológica de los arts. 347 <i>bis</i> CP/73 y 325 ss. CP/95 .....   | 368 |
| C)   | Definiciones doctrinales .....  | 370 |
| 4.   | Posiciones intermedias .....  | 372 |
| A)   | Consideraciones generales .....   | 372 |
| B)   | Definiciones doctrinales y jurisprudenciales .....  | 372 |
| 5.   | Opinión personal. Concepto que se propone .....   | 376 |
| III. | Las aguas continentales como objeto de protección en su valor ambiental por el tipo de delito ecológico .....   | 378 |
| 1.   | Planteamiento .....   | 378 |
| 2.   | Las rúbricas legales en los Códigos de 1973 y 1995 .....  | 378 |
| 3.   | Tesis contrarias a la propia sustantividad de las aguas continentales en cuanto bien jurídico protegido en el delito ecológico sobre las mismas ..... | 379 |
| A)   | Objeto de ataque .....  | 379 |
| B)   | Objeto material .....   | 379 |
| C)   | Elemento integrado en el bien jurídico .....  | 379 |
| 4.   | Tesis favorable a la sustantividad .....  | 380 |
| A)   | Seguridad jurídica .....  | 380 |
| B)   | Interpretación de los tipos .....   | 381 |
| C)   | Cuestiones técnicas de índole concursal .....   | 382 |
| D)   | Relevancia social .....   | 383 |
| E)   | La rúbrica del Capítulo III del Título XVI, Libro II, del nuevo Código penal de 1995 .....  | 383 |
| 5.   | Conclusión .....  | 383 |

## Capítulo X

**SISTEMA LEGAL DE CONFIGURACIÓN TÍPICA DEL DELITO  
ECOLÓGICO SOBRE LAS AGUAS CONTINENTALES**

|   |     |
|---|-----|
| I. Consideraciones preliminares .....   | 385 |
| 1. Planteamiento .....  | 385 |
| 2. Art. 347 <i>bis</i> CP/73 .....  | 386 |
| 3. Capítulos III y V del Título XVI, Libro II, CP/95 .....                              | 387 |
| 4. Presupuestos político-criminales .....   | 388 |
| II. Tipo básico (art. 347 <i>bis</i> CP/73, art. 325 CP/95) .....                       | 391 |
| 1. Consideraciones iniciales .....  | 391 |
| A) Art. 347 <i>bis</i> del Código penal de 1973 .....                                   | 391 |
| B) Código penal de 1995 .....   | 392 |
| a) Art. 325 CP/95 .....   | 392 |
| b) Art. 328 CP/95 .....   | 392 |
| a') Tipo completo .....   | 392 |
| b') Valoración crítica: inaplicabilidad .....   | 392 |
| 2. Tipo penal en blanco .....   | 393 |
| A) Remisión normativa .....   | 393 |
| B) La acción de infringir la normativa hídrico-ambiental .....                          | 395 |
| C) Exigencias materiales del principio de legalidad penal .....                         | 397 |
| D) Exigencias formales del principio de legalidad penal .....                           | 398 |
| a) Planteamiento .....  | 398 |
| b) Ley ordinaria .....  | 398 |
| c) Reglamento .....   | 399 |
| d) Derecho autonómico .....   | 399 |
| e) Derecho comunitario europeo .....  | 401 |
| E) Interpretación que se propone .....  | 402 |
| F) Valoración doctrinal .....   | 404 |
| a) Opiniones contrarias al empleo de la norma penal en<br>blanco en este contexto ..... | 404 |
| b) Opiniones favorables al empleo de la norma penal en<br>blanco en este contexto ..... | 406 |
| a') Tesis de la admisibilidad .....   | 406 |
| b') Tesis de la conveniencia .....  | 406 |
| c') Tesis de la adecuación .....  | 407 |
| d') Tesis de la inevitabilidad .....  | 407 |
| e') Tesis de la secundariedad .....   | 407 |
| G) Jurisprudencia constitucional .....  | 408 |
| H) Toma de posición personal .....  | 410 |
| 3. Sujetos .....  | 413 |
| A) Sujeto activo .....  | 413 |
| a) Consideraciones generales .....  | 413 |
| b) Especial referencia a la persona jurídica .....                                      | 414 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| c)   | Especial referencia al funcionario público: el art. 329 CP/95 .....                                   | 421 |
| a')  | Planteamiento legal .....   | 421 |
| b')  | Evolución legislativa .....   | 422 |
| B)   | Sujeto pasivo .....   | 427 |
| 4.   | Acción .....  | 428 |
| A)   | Conducta contaminante .....   | 428 |
| a)   | Provocar .....  | 428 |
| b)   | Realizar .....  | 433 |
| c)   | Claúsula causal .....   | 433 |
| d)   | Objetos contaminantes .....   | 435 |
| a')  | Art. 347 bis CP/73 .....  | 435 |
| a'') | Planteamiento .....   | 435 |
| b'') | Emisiones .....   | 435 |
| c'') | Vertidos .....  | 436 |
| d'') | De cualquier clase. Valoración crítica .....  | 437 |
| e'') | El aterramiento, comportamiento subsumible en el párr. 1.º del art. 347 bis CP/73 .....               | 438 |
| f'') | El empleo del número plural .....   | 442 |
| b')  | Art. 325 CP/95 .....  | 444 |
| a'') | Planteamiento crítico. Puntualización sistemática .....   | 444 |
| b'') | Emisiones .....   | 445 |
| c'') | Vertidos .....  | 445 |
| d'') | Radiaciones .....   | 445 |
| e'') | Extracciones .....  | 445 |
| f'') | Excavaciones .....  | 446 |
| g'') | Aterramientos .....   | 446 |
| h'') | Ruidos .....  | 446 |
| i'') | Vibraciones .....   | 447 |
| j'') | Inyecciones .....   | 447 |
| k'') | Depósitos .....   | 447 |
| e)   | Objeto material .....   | 447 |
| B)   | Conducta extractora .....   | 448 |
| a)   | Novedosa incorporación al tipo básico de delito ecológico de la modalidad de captación de aguas ..... | 448 |
| b)   | Evolución legislativa .....   | 449 |
| c)   | Cuestiones concursales .....  | 450 |
| 5.   | Modalidades comisivas .....   | 450 |
| A)   | Acción .....  | 450 |
| B)   | Omisión .....   | 451 |
| 6.   | Tipo de peligro .....   | 453 |
| A)   | Peligro concreto .....  | 453 |
| a)   | Art. 347 bis CP/73 .....  | 453 |

|   |     |
|---|-----|
| b) Art. 325 CP/95 .....   | 458 |
| a') Planteamiento .....   | 458 |
| b') Evolución legislativa .....   | 459 |
| B) Objetos .....  | 459 |
| a) Art. 347 bis CP/73 .....   | 459 |
| b) Art. 325 CP/95 .....   | 462 |
| a') Aceptación gramatical .....   | 462 |
| b') Evolución legislativa .....   | 463 |
| C) Gravedad .....   | 465 |
| D) Subsunción en el tipo de la creación de peligro .....  | 466 |
| E) La cuestión del dolo de peligro .....  | 469 |
| III. Tipos agravados .....  | 471 |
| 1. Agravación por fraude o desobediencia a la Administración .....                              | 471 |
| A) Planteamiento legal .....  | 471 |
| B) Precisiones conceptuales .....   | 472 |
| C) Cuestiones concursales .....   | 473 |
| D) Valoración crítica .....   | 475 |
| 2. Agravación por la dimensión del riesgo generado .....  | 478 |
| A) Planteamiento legal .....  | 478 |
| B) Resultado de peligro .....   | 478 |
| C) Deterioro .....  | 479 |
| D) Irreversible .....   | 479 |
| E) Catastrófico .....   | 481 |
| F) La polémica suscitada en torno a la aplicación del párr. 3.º<br>del art. 347 bis CP/73 ..... | 482 |
| 3. Agravación por extracción ilegal de aguas en período de restric-<br>ciones .....             | 483 |
| A) Planteamiento legal .....  | 483 |
| B) Génesis legislativa .....  | 483 |
| <b>CONCLUSIONES</b> .....   | 487 |
| <b>APÉNDICE NORMATIVO</b> .....   | 495 |
| <b>TABLA CRONOLÓGICA DE RESOLUCIONES JUDICIALES</b> .....                                       | 535 |
| <b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....   | 537 |